

POSTANOWIENIE
z dnia 3 marca 2009 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Marzena Teresa Ordysińska

Członkowie: Anna Packo

Stanisław Sadowy

Protokolant: Rafał Komoń

po rozpoznaniu na posiedzeniu w dniu 3 marca 2009 r. w Warszawie odwołania wniesionego przez **Jacka Ochnio prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą Kształtowanie Terenów Zieleni „OGRODY” Jacek Ochnio, ul. Bohaterów Monte Cassino 53, 20–705 Lublin** od rozstrzygnięcia przez zamawiającego **Zarząd Nieruchomości Komunalnych, ul. Grodzka 12, 20–112 Lublin** protestu z dnia 3 lutego 2009 r.

przy udziale wykonawcy **Tadeusza Podsiadły prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą P.P.H.U. Tarem Tadeusz Podsiadły** zgłaszającego swoje przystąpienie po stronie zamawiającego

orzeka:

1. Odrzuca odwołanie.

2. Kosztami postępowania obciąża Jacka Ochnio prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą Kształtowanie Terenów Zieleni „OGRODY” Jacek Ochnio, ul. Bohaterów Monte Cassino 53, 20–705 Lublin i nakazuje:

- 1) zaliczyć na rzecz Urzędu Zamówień Publicznych koszty w wysokości **4 574 zł 00 gr** (słownie: cztery tysiące pięćset siedemdziesiąt cztery złote zero groszy) z kwoty wpisu uiszczonego przez **Jacka Ochnio prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą Kształtowanie Terenów Zieleni**

**„OGRODY” Jacek Ochnio, ul. Bohaterów Monte Cassino 53, 20-705
Lublin,**

- ~~2) dokonać wpłaty kwoty **00 zł 00 gr** (słownie: xxx) przez **XXX** na rzecz **XXX** stanowiącej uzasadnione koszty strony poniesione z tytułu **XXX**~~
- ~~3) dokonać wpłaty kwoty **0 zł 0 gr** (słownie: xxx) przez xxx na rzecz Urzędu Zamówień Publicznych na rachunek dochodów własnych UZP,~~
- 4) dokonać zwrotu kwoty **2 926 zł 00 gr** (słownie: dwa tysiące dziewięćset dwadzieścia sześć złotych zero groszy) z rachunku dochodów własnych Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz **Jacka Ochnio prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą Kształtowanie Terenów Zieleni „OGRODY” Jacek Ochnio, ul. Bohaterów Monte Cassino 53, 20-705 Lublin.**

U z a s a d n i e n i e

W dniu 24.10.2008 r. weszła w życie ustawa z dnia 4 września 2008 r. o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw (Dz.U. 2008r. Nr 171, poz.1058). Zgodnie z art. 4 ust. 2 przywołanej ustawy, do protestów wnoszonych od dnia wejścia w życie niniejszej ustawy oraz do wnoszonych w ich następstwie odwołań i skarg, stosuje się przepisy działu VI Prawa zamówień publicznych, w brzmieniu nadanym niniejszą ustawą. Protest, w następstwie którego wniesiono rozpatrywane odwołanie, został złożony w dn. 03.02.2009 r., a więc już po wejściu w życie nowelizacji. Zgodnie z art. 184 ust. 1a Prawa zamówień publicznych w postępowaniu o wartości mniejszej, niż kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 Prawa zamówień publicznych, odwołanie przysługuje wyłącznie od rozstrzygnięcia protestu dotyczącego:

- 1) wyboru trybu negocjacji bez ogłoszenia, zamówienia z wolnej ręki i zapytania o cenę;
- 2) opisu sposobu oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu;
- 3) wykluczenia wykonawcy z postępowania o udzielenie zamówienia;
- 4) odrzucenia oferty.

Odwołujący nie oprotestował czynności wykluczenia go z postępowania i odrzucenia jego oferty, a zaniechanie wykluczenia innego wykonawcy i odrzucenia jego oferty.

Prawo zamówień publicznych wyraźnie w dziale VI odróżnia czynności od zaniechań mogących być podstawą protestu – zgodnie z art. 180 ust. 1 Prawa zamówień publicznych, protest można wnieść do Zamawiającego „wobec czynności podjętych przez zamawiającego w postępowaniu oraz w przypadku zaniechania przez zamawiającego czynności, do której jest obowiązany na podstawie ustawy”.

Zgodnie z w art. 187 w ust. 4 w pkt 8 Prawa zamówień publicznych, w postępowaniu o wartości zamówienia mniejszej, niż kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, odwołanie odrzuca się, jeżeli dotyczy innych czynności, niż wymienione w art. 184 ust. 1a Prawa zamówień publicznych.

Wartość zamówienia w postępowaniu, w którym wniesiono odwołanie, oszacowano na kwotę 141 887,53 euro, zatem wartość ta jest poniżej kwoty określonej w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 Prawa zamówień publicznych, tj. rozporządzenia z dn. 19 grudnia 2007 r. w sprawie kwot wartości zamówień oraz konkursów, od których jest uzależniony obowiązek przekazywania ogłoszeń Urzędowi Oficjalnych Publikacji Wspólnot Europejskich (Dz. U. z dnia 27 grudnia 2007 r.) - dla usług, które są przedmiotem zamówienia w postępowaniu, w którym wniesiono odwołanie, kwota ta wynosi 206 000 euro (Zamawiający należy do podsektora samorządowego).

Wobec okoliczności, że odwołanie nie dotyczy żadnej z czynności wymienionych w art. 184 ust. 1a Prawa zamówień publicznych, a odnosi się do zaniechania wykluczenia wykonawcy i odrzucenia jego oferty oraz ze względu na fakt, że wartość zamówienia ustalona w postępowaniu jest niższa niż kwota określona w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 Prawa zamówień publicznych, Izba zobowiązana jest odrzucić odwołanie, dlatego orzeczono jak w sentencji.

Ponadto skład orzekający podziela pogląd Zamawiającego wyrażony w odpowiedzi na odwołanie, iż zarzuty podtrzymane w odwołaniu, a podniesione wcześniej w proteście, dotyczą w istocie opisu warunków udziału w postępowaniu, a zatem postanowień SIWZ, więc zgłoszone zostały po terminie, dlatego odwołanie podlegało również odrzuceniu na podstawie art. 187 ust. 4 pkt. 4 Prawa zamówień publicznych.

Odwołujący wskazywał bowiem, że wykonawca, który złożył ofertę konkurencyjną, nie spełnił warunków udziału w postępowaniu, jednak warunki, spełnienia których Odwołujący oczekiwał od Przystępującego, nie zostały opisane w ogłoszeniu o zamówieniu ani w SIWZ.

O kosztach orzeczono stosownie do wyniku sprawy.

Stosownie do art. 194 i 195 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2007 r. Nr 223, poz. 1655 oraz z 2008 r. Nr 171, poz. 1058) na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych do Sądu Okręgowego w **Lublinie**.

Przewodniczący:

.....

Członkowie:

.....

.....

* *niepotrzebne skreślić*